

Высоко сижу, далеко гляжу: создание набсоветов на госпредприятиях портового сектора

**Александр Кифак адвокат, управляющий
партнер юридической фирмы «АНК»**

В каких случаях создание набсоветов на госпредприятиях отрасли является обязательным, каковы порядок формирования состава набсоветов и требования к их членам?

Как известно, Закон Украины «О внесении некоторых изменений в законодательные акты относительно управления объектами государственной и коммунальной собственности» № 1405 от 02.06.2016 г. (вступил в силу с 25.06.2016 г.) (далее – «Закон») предусмотрел возможность создания **наблюдательных советов (далее – «набсоветы»)** в государственных унитарных предприятиях (далее – «предприятия»), в том числе, с включением в их состав независимых представителей общественности.

Согласно указанному Закону, Кабинету Министров было поручено разработать и утвердить целый ряд подзаконных нормативно-правовых актов в отношении данного вопроса, а именно:

- критерии, при наличии которых создание набсовета на том или ином предприятии является обязательным;
- порядок создания и организации деятельности набсоветов;
- порядок проведения конкурсного отбора независимых членов набсоветов;

– требования к независимым членам набсоветов.

Во исполнение вышеуказанных положений Закона, Постановлением Кабинета Министров № 142 от 10.03.2017 г. (далее – «Постановление»), которое вступило в силу с 16.03.2017 г., были утверждены все указанные нормы, касающиеся набсоветов предприятий.

Рассмотрим основные аспекты, касающиеся внедрения набсоветов на предприятиях портового сектора.

1. В каких случаях создание набсоветов является обязательным?

В соответствии с Постановлением, **создание набсовета на том или ином предприятии является обязательным в случае наличия хотя бы одного из таких критериев:**

– *стоимость активов предприятия по данным последней годовой финансовой отчетности превышает 2 млрд. грн.;*

– *размер чистого дохода предприятия по данным последней годовой финансовой отчетности превышает 1,5 млрд. грн.;*

– *размер уставного капитала нового создаваемого предприятия превышает 2 млрд. грн. на дату его создания.*

Во всех остальных случаях создание набсовета не является обязательным, но допускается по решению органа управления (в отношении предприятий портового сектора – Министерства инфраструктуры).

Во исполнений этих норм, Постановление поручает органам управления **в течение 15-ти дней** с момента вступления в силу Постановления принять решения о создании набсоветов на тех предприятиях, где это является обязательным, и определить целесообразность их создания на других предприятиях.

В этот же срок орган управления обязан утвердить изменения к уставам предприятий, в которых будут создаваться набсоветы.

2. Влияние критериев для создания набсоветов на основные предприятия портового сектора?

В свете описанных выше критериев, при наличии хотя бы одного из которых создание набсовета на предприятии является обязательным, рассмотрим, распространяются ли эти критерии на основные предприятия портового сектора:

ГП «АМПУ»:

– *Стоимость активов по итогам 2016 г. – 20 682 619 000 грн.*

– *Чистый доход по итогам 2016 г. – 7 297 604 000 грн.*

(Источник

информации: <http://www.uspa.gov.ua/ru/finansovaya-otchetnost>)

ГП «МТП «Черноморск»:

По итогам деятельности за 9 мес. 2016 г.:

– *Стоимость активов: 2 120 662 000 грн.*

– *Чистый доход: 808 043 000 грн.*

(Источник информации: <http://mtu.gov.ua/news/28074.html>)

ГП «Одесский МТП»:

По итогам деятельности за 9 мес. 2016 г.:

– *Стоимость активов: 2 347 489 000 грн.*

– *Чистый доход: 386 731 000 грн.*

(Источник информации: <http://mtu.gov.ua/news/28074.html>)

ГП «МТП Южный»:

По итогам деятельности за 9 мес. 2016 г.:

– *Стоимость активов: 3 088 617 000 грн.*

– Чистый доход: 1 484 633 000 грн.

(Источник информации: <http://mtu.gov.ua/news/28074.htm>)

Как видите, все указанные выше предприятия, вероятнее всего, подпадают под критерии обязательности создания набсоветов.

3. Состав набсоветов

Согласно Постановлению, набсовет должен состоять **не менее, чем из 5, и не более, чем из 11 членов.**

При этом члены набсовета делятся на две категории:

- члены набсовета, которые представляют интересы государства (далее – «**государственные представители**»);
- независимые представители общественности (далее – «**независимые представители**»).

Независимые представители должны составлять большинство от общего состава набсовета.

4. Требования к членам набсоветов

Общим для всех требований, которому должен соответствовать любой член набсовета предприятия, является то, что им **не может быть** лицо, являющееся учредителем, акционером (участником), руководителем и / или членом наблюдательного совета любого другого юридического лица, которое осуществляет деятельность на том же или смежных рынках.

Кроме того, независимые представители, входящие в состав набсовета, должны соответствовать следующим дополнительным требованиям:

- *наличие полной гражданской дееспособности;*
- *наличие высшего образования, профессиональных знаний и навыков, опыта работы и других характеристик, необходимых для надлежащего осуществления полномочий члена набсовета, которые*

соответствуют видам деятельности предприятия;

– добропорядочность, беспристрастность и безупречная деловая репутация;

– не занимать выборные должности и не являться должностным лицом органов государственной власти и / или местного самоуправления;

– отсутствие непогашенной судимости;

– соответствие прочим требованиям, определенным комиссией по проведению конкурса по выбору независимых представителей (см. ниже).

Помимо этого, независимым представителем в составе набсовета не может быть лицо, которое:

– является или в течение последних пяти лет являлось должностным лицом самого предприятия или его дочернего предприятия, филиала или иного обособленного подразделения;

– является или в течение последних трех лет являлось сотрудником самого предприятия или его дочернего предприятия, филиала или иного обособленного подразделения;

– является аффилированным лицом (в значении, данном этому термину в Законе Украины «Об акционерных обществах») по отношению к самому предприятию, его дочернему предприятию, филиалу или иному обособленному подразделению и/или по отношению к их должностным лицам (в частности, если такое лицо является членом семьи [\[1\]](#) указанных должностных лиц);

– получает или получал от самого предприятия или его дочернего предприятия, филиала или иного обособленного подразделения любые доходы, кроме доходов в виде вознаграждения за выполнение функций члена набсовета;

– является государственным служащим или представителем государства;

- является или в течение определенного периода за последние три года являлось аудитором такого предприятия;*
- участвует или в течение определенного периода за последние три года участвовало в аудите самого предприятия или его дочернего предприятия, филиала или иного обособленного подразделения как аудитор, работающий в составе аудиторской организации;*
- имеет или имело в течение последнего года хозяйственные или гражданско-правовые отношения с самим предприятием или его дочерним предприятием, филиалом или иным обособленным подразделением непосредственно или как акционер (участник), руководитель или член исполнительного органа другого юридического лица, которое имеет или имело такие связи;*
- работало в должности независимого представителя в составе набсовета предприятия в течение трех сроков;*
- является близким лицом (в значении, данном этому термину в Законе Украины «О предотвращении коррупции [21]) по отношению к любому из лиц, указанных в пунктах, перечисленных выше.*

5. Порядок формирования состава набсоветов

Государственные представители в составе набсовета предприятия назначаются по решению органа управления.

Что же касается **независимых представителей**, то они выбираются на должность по результатам проведения **конкурсного отбора**, который проводится специальной **конкурсной комиссией, созданной органом управления**, в состав которой должны быть приглашены представители международных финансовых организаций, дипломатических учреждений и профессиональные консультанты по подбору персонала, которые могут принимать участие в работе комиссии с правом совещательного голоса.

Более того, применительно к **предприятиям**, у которых по результатам последней годовой отчетности **стоимость активов**

превышает 2 млрд. грн. или размер чистого дохода превышает 1,5 млрд. грн. (все описанные выше основные предприятия портового сектора, вероятнее всего, подпадают под эти критерии), отобранные вышеуказанной конкурсной комиссией кандидатуры независимых представителей в набсовете (в количестве от 2-х до 5-ти кандидатур на каждую вакансию) направляются на рассмотрение в специальный Комитет по назначению руководителей особенно важных для экономики предприятий, созданный при Министерстве экономики [\[3\]](#). Указанный Комитет выбирает одного победителя на каждую позицию независимого представителя в набсовете.

6. Исключительная компетенция набсоветов

К числу основных полномочий, которые относятся к исключительной компетенции набсоветов предприятий, включены, среди прочего, следующие полномочия:

– согласование проекта стратегии, годового финансового плана предприятия и отчета о его исполнении, а также проектов других решений, связанных с хозяйственной деятельностью предприятия;

– принятие решения о временном отстранении руководителя предприятия от осуществления полномочий и назначении лица, временно исполняющего обязанности руководителя;

– назначение на должность и прекращение полномочий руководителя предприятия, утверждение условий контракта с ним, установление размера вознаграждения руководителя, заключение и расторжение с ним контракта, осуществление контроля за соблюдением условий контракта [\[4\]](#);

– принятие решения о предоставлении согласия на совершение хозяйственного обязательства, по которому имеется заинтересованность (в значении, данном этому термину в статье 73¹ Хозяйственного кодекса Украины) и значительного хозяйственного обязательства, предметом которого является имущество, работы или услуги, рыночная стоимость которых

составляет более 10 процентов стоимости активов предприятия;
и т.д.

Таким образом, если описанные выше законодательные новшества будут исполняться на практике, то в ближайшее время портовую отрасль и, в частности, те предприятия, которые были описаны выше, ожидает создание и формирование набсоветов, с включением независимых представителей общественности в их состав.

Хочется надеяться, что это новшество будет использовано во благо эффективному развитию отрасли, а не превратится в очередной инструмент давления на портовый бизнес и не будет служить дополнительной причиной для затягивания и блокирования инвестиционных начинаний в портах.

[1] муж (жена), родители (усыновители), опекуны (попечители), братья, сестры, дети и их мужья (жены)

[2] лица, которые совместно проживают (в том числе, которые не состоят в браке), связаны общим бытом и имеют взаимные права и обязанности семейного характера , а также – независимо от указанных условий – муж, жена, отец, мать, отчим, мачеха, сын, дочь, пасынок, падчерица, родной брат, родная сестра, бабушка, прабабушка, прадедушка, внук, внучка, правнук, правнучка, зять, невестка, тесть, теща, свекор, свекровь, усыновитель или усыновленный, опекун или попечитель, лицо, находящееся под опекой или попечительством

[3] <http://www.me.gov.ua/Documents/Detail?lang=uk-UA&title=SkladKomitetu>

[4] Таким образом, в тех предприятиях, где будут созданы набсоветы, руководитель будет назначаться не органом управления, а самим набсоветом. Вместе с тем, важно отметить, что положения Постановления Кабинета Министров № 777 от 03.09.2008 г. в отношении обязательного проведения конкурса на

должность руководителей предприятий, которые имеют стратегическое значение для экономики и безопасности государства (и АМПУ, и все государственные предприятия – порты включены в такой перечень, утвержденный Постановлением Кабинета Министров № 83 от 04.03.2015 г.,), пока не отменены. Это означает, что кандидат на должность руководителя предприятия, в котором будет создан набсовет, должен сначала выиграть указанный конкурс, и только потом он может быть назначен набсоветом на должность

Источник: <http://cfts.org.ua>